

Hakedişten Kesintileri

%5

Pirim

Karar Veren Mahkeme: Yargıtay 13. Hukuk Dairesi **Karar Tarihi:**10.9.2012 **Karar Sayısı:**E.2012/16845, K.2012/18868 **Olay Özeti Karar ve Sonuç :** İhaleyi alan davacı şirket vekili, müvekkilinin SGK prim ve vergi dairesine vergi ödemelerinin düzenli olarak ödendiğini, sözleşme devam ederken özel sektör işverenlerinin malullük, yaşlılık ve ölüm sigortalı primlerinden, işveren hissesinin beş puanlık kısmına isabet eden tutarın hazinece karşılanacağını hüküm altına alındığını, bu düzenlemeden yararlanılmak için aranan şartların davacı şirketçe yerine getirildiğini, ancak davalı idare tarafından yasa ile getirilen %5'lik hazine yardımından faydalanması öngörülen kurumların özel Sektör İşyeri İşverenleri olduğunu, davalı idarenin de yapmış olduğu kesintiler için Kamu İhale Kurumunca tesis ve tanzim edilen Kamu İhale Genel Tebliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Tebliği gerekçe gösterildiğini, tebliğin hukuka aykırı bir hüküm ifade ettiğini, idarenin kendini özel sektör işvereni yerine koyduğu ve 5510 sy. Yasanın 81. maddesi ile tanınan hakkı kendisinin kullandığını, alt norm olan tebliğin kanuna aykırı olan hükümlerinin hukuken yok sayılacağını beyanla, fazlaya ilişkin hakları saklı kalmak kaydıyla davalı idare tarafından yapılan kesintinin yapıldığı işleyecek reeskont faizi ile birlikte davalı idareden alınarak müvekkili şirkete iadesine, yargılama giderleri ile avukatlık ücretinin de davalıya tahmiline karar verilmesini talep ve dava etmiştir. Bilirkişi raporu doğrultusunda, davacı şirketlerin hizmet alım sözleşmesi ile davalı kuruma hizmet verdikleri, davacı şirketlerde çalışan işçilerin primlerinin SGK kurumuna zamanında ödenmesi nedeniyle işi üstlenen işveren olarak davacıların 5 puanlık indirimden yararlandığı, bu indirimin davacı işverenlere yasa gereğince SGK tarafından yapıldığı, kesinlikle davalı idare lehine veya aleyhine bir durum

yaratmadığı gibi, sebepsiz zenginleşme de teşkil etmediği, bu indirim miktarı kadar kısmın davalı idare tarafından ihale bedelinden kesilmesi yasanın amacına aykırı olduğu, hükmün amacının özel sektör işverenlerini teşvik etme amacını taşıdığı ve bu nedenle davacı şirketin aylık hakedişlerinden % 5 oranında kesinti yapılmasının yasanın amacına aykırı olduğu kanaatine varılmış olduğundan, itibar olunan bilirkişi raporunda belirtilen miktar kapsamına göre sübuta eren davanın kabulü gerekir. (T.C. Balıkesir Asliye Birinci Hukuk Mahkemesi'nin 27/03/2012 tarihli Esas : 2011 /231, Karar : 2012/128 sayılı kararında; 5510 Sayılı Kanunun 81/1 bendinde belirtilen 5 puanlık indirimden yararlandığı, bu indirimin davacı işverenlere yasa gereğince SGK tarafından yapıldığı, kesinlikle davalı idare lehine veya aleyhine bir durum yaratmadığı gibi, sebepsiz zenginleşme de teşkil etmediği, bu indirim miktarı kadar kısmın davalı idare tarafından ihale bedelinden kesilmesi yasanın amacına aykırı olduğu, 5510 sayılı Yasanın 81 maddesine eklenen bu hükmün amacının özel sektör işverenlerini teşvik etme amacını taşıdığı ve bu nedenle davacı şirketlerin aylık hakedişlerinden % 5 oranında kesinti sapılmasının yasanın amacına aykırı olduğu kanaatine varılmış olduğundan, itibar olunan bilirkişi raporunda belirtilen miktar kapsamına göre sübuta eren davanın kabulü ile 15.000.-TL alacağın, dava tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte, 149.470,00.-TL alacağın ıslah tarihi olan 24.02.2012 tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte davalıdan alınarak, davacıya verilmesi hususunda tam bir vicdani kanaat hâsıl olmuştur.))>